

На правах рукописи



Окриашвили Тимур Гиоргиевич

**ЧАСТНОПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ И МЕХАНИЗМ ИХ
ФОРМИРОВАНИЯ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ: ТЕОРЕТИКО-
ПРАВОВОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ**

Специальность 12.00.01 — теория и история права и государства;
история учений о праве и государстве

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Казань 2013

Работа выполнена в ФГАОУ ВПО «Казанский (Приволжский) федеральный университет» на кафедре теории и истории государства и права.

Научный руководитель — кандидат юридических наук, доцент,
Горшунов Денис Николаевич

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор,
ФГБОУ ВПО «Тольяттинский
государственный университет»,
заведующий кафедрой теории
государства и права, заместитель
ректора – директор института права
Липинский Дмитрий Анатольевич

доктор юридических наук, профессор
кафедры теории и истории государства
и права ФГБОУ ВПО «Воронежский
государственный университет»
Сорокина Юлия Владимировна

Ведущая организация — ФГБОУ ВПО «Московский
государственный университет имени
М.В. Ломоносова»

Защита диссертации состоится «31» октября 2013 года в 10.00 часов на заседании диссертационного совета Д 212.081.26 при Федеральном государственном автономном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Казанский (Приволжский) федеральный университет» по адресу: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, д. 18, ауд. 335.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке им. Н.И. Лобачевского Казанского (Приволжского) федерального университета.

Электронная версия автореферата размещена на официальном сайте Казанского (Приволжского) федерального университета <http://www.kpfu.ru>

Автореферат разослан «27» сентября 2013 года.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент



Г.Р. Хабибуллина

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Категория «правоотношение» занимает одно из центральных мест в праве, правопонимании и правовом регулировании, но, несмотря на это, на сегодняшний день вопросы теории правоотношений, а также их практической реализации – достаточно дискуссионная тема в отечественном правоведении.

Осуществляемая с начала 90-х годов XX века правовая реформа России предопределила возврат отечественного права к традиционным основам правовой системы, базирующейся на разделении права на публичное и частное. Правоотношения в сфере публичного права достаточно широко исследовались в юридической науке еще с советских времен, в то время как частноправовые отношения до настоящего времени не были предметом отдельного научного исследования.

Значительную роль в развитии частного права сыграл Указ Президента Российской Федерации «О программе "Становление и развитие частного права в России"»¹. В данной Программе указывается, что реализация положений Конституции Российской Федерации² о правах и свободах человека, свободе экономической и творческой деятельности требует осуществления мер по возрождению и развитию частного права и непосредственно предусматривает:

- создание законодательных основ частноправовых отношений;
- формирование и внедрение в практику частноправовых идей и представлений;
- подготовку специалистов высшей квалификации в области частного права и др.

При этом в Программе особо отмечается, что частное право в России,

¹ Указ Президента Российской Федерации от 07.07.1994 № 1473 «О программе "Становление и развитие частного права в России" // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. – № 11. – Ст. 1191.

² Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. // Российская газета. – 1993. – 25 декабря.

исходя из ее исторических правовых традиций, должно иметь в качестве своего основного источника Гражданский кодекс и принятые в соответствии с ним другие акты гражданского законодательства. При этом формирование и внедрение в практику частноправовых идей и представлений обеспечиваются достаточно длительным процессом преобразования правового сознания. Решающими факторами такого преобразования являются изменение самих социально-экономических отношений, появление нового гражданского законодательства и основанной на нем юридической практики.

Учитывая изложенное, в настоящем диссертационном исследовании в качестве базовой основы частноправовых отношений рассматриваются гражданско-правовые отношения, что соответствует реальному положению дел в современной правовой системе общества и авторскому видению данного вопроса.

Также следует отметить, что на современном этапе развития гражданского законодательства, который, к сожалению, пока еще демонстрирует значительный дефицит гражданско-правового регулирования, что подтверждается Концепцией развития гражданского законодательства Российской Федерации³, важно, прежде всего, теоретико-методологическое осмысление категории «частноправовое отношение» с целью совершенствования правового регулирования таких отношений в процессе дальнейшей модернизации российской правовой системы.

Кроме того, обусловленные высоким уровнем и огромными темпами развития экономики в целом и предпринимательства в частности, в том числе произошедшим скачком в сфере информатизации общества, включающим в себя рост отношений, так или иначе связанных с сетью Интернет, частноправовые отношения также эволюционируют, возникают новые их формы, меняется представление об их сущности. Эти процессы

³ Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена решением Совета при Президенте Российской Федерации по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009) // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 2009. – № 11. – С. 7 – 18.

являются предпосылками для правового решения целого ряда задач практической реализации частных отношений.

На сегодняшний день необходим научный поиск новых способов регулирования частноправовых отношений, одним из которых, возможно, является судебный прецедент, роль которого в отечественном праве до конца не определена как в действующем законодательстве, так и в правовой доктрине.

Следует отметить также, что актуальные проблемы российского общества, такие как рост угроз национальной безопасности, активное проявление коррупции, отсутствие единой национальной идеи и т.д., безусловно, не могут не сказаться на специфике содержания частноправовых отношений в российской правовой действительности. В этой связи необходимо выработать рекомендации по охране частноправовых отношений, по их идейной ориентированности, стойкости к вызовам времени в условиях современной России.

Эти и другие обстоятельства указывают на теоретическую значимость и практическую ценность исследования частноправовых отношений и проблем их реализации в современной России, и послужили предметом настоящего диссертационного исследования.

Степень разработанности темы исследования. Теоретическую основу исследования правовых отношений заложили классики зарубежной и отечественной правовой мысли: И. Бентам, Р. Иеринг, Н.М. Коркунов, С.И. Муромцев, Л.И. Петражицкий, И.А. Покровский, Ф.К. Савиньи, Б.Н. Чичерин, Г.Ф. Шершеневич и другие.

Существенный вклад в разработку теории правоотношения внесли отечественные теоретики права: С.С. Алексеев, В.К. Бабаев, М.И. Байтин, В.М. Баранов, В.В. Болгова, А.Б. Венгеров, О.Э. Лейст, Д.А. Липинский, А.В. Малько, М.Н. Марченко, В.С. Нерсисянц, А.С. Пашков, А.С. Пиголкин, Ю.В. Сорокина, Л.С. Явич и другие исследователи.

В рамках рассматриваемой проблемы необходимо особенно отметить

вклад советских ученых в разработку общей теории правовых отношений, а именно работы С.Н. Братуся, Ю.И. Гревцова, Ю.К. Толстого и Р.О. Халфиной.

Проблемы частноправовых отношений были затронуты в трудах российских ученых-цивилистов Н.П. Асланян, М.И. Брагинского, С.В. Васильева, В.В. Витрянского, В.П. Грибанова, О.С. Иоффе, О.А. Красавчикова, О.Н. Садикова, А.П. Сергеева, Е.А. Суханова, В.А. Тархова, Ю.К. Толстого и других.

Однако, при всем многообразии исследований, так или иначе затрагивающих вопросы правовых отношений, в том числе и частноправовых отношений, последние до настоящего времени не были предметом отдельного научного исследования.

Объект исследования. Объектом диссертационного исследования выступают общественные отношения, складывающиеся в процессе реализации норм частного права.

Предмет исследования. Предметом диссертационного исследования являются юридически значимые связи в сфере частного права и механизм их формирования, с позиций теоретической основы и практической реализации в современной России.

Цель исследования. Целью диссертационного исследования является выработка комплексного правового представления о частноправовых отношениях и механизме их формирования, а также об устойчивых факторах, воздействующих на данный механизм, как с общетеоретической точки зрения, так и с позиции решения практических задач правореализации в современной России.

Для достижения поставленной цели автором были поставлены и последовательно решены следующие **задачи**:

- определить методологические и доктринальные аспекты теории частных правоотношений в России;
- исследовать зарождение и развитие воззрений представителей

русского либерализма XIX века на частноправовые отношения, а также определить их влияние на современное правопонимание;

- сформулировать представление о сущности права с позиции частноправового регулирования;

- исследовать этапы становления и формирования в российской правовой системе специфики регулирования области частного права;

- раскрыть сущность правовой политики в направлении повышения эффективности реализации норм частного права и выработать рекомендации по ее совершенствованию;

- провести анализ зарубежного опыта и национальных традиций судебного прецедента и судебной практики в системе источников правового регулирования частноправовых отношений;

- выявить пределы публично-правового вмешательства в рамках осуществления государственного контроля в сфере частноправовых отношений;

- проанализировать антикоррупционную экспертизу как средство реализации правовой политики в сфере частного права.

Методологическая основа исследования. При проведении диссертационного исследования с целью решения поставленных задач использовались такие общие методы научного познания, как метод материалистической диалектики, общенаучные методы (анализ, синтез, индукция и дедукция, системно-структурный подход).

Специфика предмета исследования и характер исследования предопределили широкое использование автором частноправовых методов научного познания. Так, формально-юридический метод был использован при определении методологических и доктринальных аспектов частноправовых отношений, в частности, в рамках анализа правовых явлений, разработки правовых категорий, толкования правовых актов и т.п. Историко-правовой метод помог изучить зарождение и развитие доктринального понимания частноправовых отношений, проследить этапы

становления и формирования Российской национальной идеи в области частного права. Сравнительно-правовой метод был положен в основу исследования зарубежного опыта регулирования частноправовых отношений.

Использование в совокупности указанных методов дало возможность провести всестороннее правовое исследование частноправовых отношений, в том числе теоретических вопросов, а также проблем их практической реализации в Российской Федерации.

Теоретическую основу диссертационного исследования составили труды представителей отечественной и зарубежной правовой науки, посвященные общетеоретическим аспектам правовых отношений, а также проблемам реализации непосредственно частноправовых отношений. В частности, труды таких исследователей, как С.С. Алексеев, Н.П. Асланян, В.К. Бабаев, М.И. Байтин, В.М. Баранов, И. Бентам, В.В. Болгова, М.И. Брагинский, С.В. Васильев, В.В. Витрянский, А.Б. Венгеров, Ю.И. Гревцов, В.П. Грибанов, О.С. Иоффе, Н.М. Коркунов, О.А. Красавчиков, О.Э. Лейст, А.В. Малько, М.Н. Марченко, С.И. Муромцев, В.С. Нерсисянц, А.С. Пашков, Л.И. Петражицкий, А.С. Пиголкин, Ф.К. Савиньи, О.Н. Садилов, А.П. Сергеев, Е.А. Суханов, В.А. Тархов, Ю.К. Толстой, Р.О. Халфина, Б.Н. Чичерин, Г.Ф. Шершеневич, Л.С. Явич и других ученых.

Эмпирическая база исследования представлена действующими нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также материалами обобщения судебной практики.

Научная новизна исследования. Автором впервые с позиции теории права на монографическом уровне сформулировано унифицированное представление о частноправовых отношениях и механизме их формирования. С этой целью были выявлены и рассмотрены существующие в науке подходы к пониманию сущности частноправового отношения, обоснована авторская позиция по определению родового

понятия правоотношения. Обоснована авторская концепция влияния либерализма на формирование и развитие частноправовых отношений, предложено авторское понимание сущности права применительно к частноправовым отношениям. Диссертантом сформулированы основные принципы осуществления национальной идеи в сфере частного права в Российской Федерации.

Также впервые в работе изложен подход к пониманию механизма формирования частноправовых отношений с точки зрения единства его структуры и воздействия внешних факторов. В этой связи предложено авторское понимание эффективности норм частного права с разработкой определения понятия, а также выявлена совокупность факторов, влияющих на механизм формирования частноправовых отношений. Диссертант представил свое видение судебного прецедента в механизме формирования частноправовых отношений, комплексно изложил вопросы государственного контроля как элементы механизма формирования частноправовых отношений.

Обосновано, что в качестве факторов, обеспечивающих эффективность действия механизма формирования частноправовых отношений, следует рассматривать антикоррупционную экспертизу.

Научная новизна исследования отражена прежде всего в **основных положениях, выносимых на защиту**:

1. На основе комплексного анализа механизма формирования правовых отношений в сфере частного права выявлено, что наличие фактических отношений не является обязательным условием для существования формально-юридической связи в правоотношении. В связи с этим предлагается использование следующего определения понятия «частноправовое отношение»: это устойчивая во времени и пространстве юридическая (формальная) связь между субъектами права, по поводу объектов частноправовых отношений, существующая на основе норм частного права и согласованных между субъектами частноправовых

отношений условий. Данное определение следует рассматривать в качестве общетеоретической конструкции, поскольку оно охватывает различные области частного права.

2. Доказано влияние либерального правопонимания на формирование частного права в России. При этом подчеркивается значимость учений, сформировавшихся в развитие русской либеральной мысли XIX века, для частноправовых отношений, осмысления и юридического закрепления роли личности во взаимодействии общества и государства. Идеологическая составляющая частноправового мировоззрения в современной России базируется на сочетании элементов консервативного, а порой и радикального восприятия идей частного права (теория хозяйственного права, «славянофильские» идеи, «общинность»), при доминировании индивидуалистических частноправовых ценностей, принятых в западной правовой традиции. В этой связи современное российское частное право представляет собой национальную интерпретацию классических постулатов цивилистики, имеющих корни в римском праве. Учет данного обстоятельства в ходе законотворческой и правореализационной деятельности необходим для совершенствования и повышения эффективности регулирования частноправовых отношений.

3. Обосновано, что осуществление национальной идеи в области частного права, должно базироваться на системе следующих принципов, которые должны быть выражены в законодательных положениях, относящихся к отраслям частного права:

- государственная целостность Российской Федерации;
- равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от его национальности, языка, отношения к религии, принадлежности к социальным группам и общественным объединениям и т.д.;
- запрещение любых форм ограничения прав в области частного права граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности;

- юридическое равенство всех субъектов правоотношений в сфере частного права;

- своевременное и мирное разрешение противоречий и конфликтов.

4. Предложено определение механизма формирования частноправовых отношений: это функциональная совокупность элементов правового регулирования отношений в сфере частного права (правотворчество, состав правоотношений, юридические факты, правореализация, нормативно-контрольный компонент), на которые осуществляется воздействие внешних факторов (правовой политики, государственного контроля, антикоррупционных мер).

5. Совмещая сложившиеся в юридической науке подходы к исследованию категории эффективности в праве, представленные с учетом специфики частного права, дано определение категории «эффективность частного права»: это социально-ценное качество частного права, представляющее собой соотношение затрат на осуществление (реализацию) частноправовых норм и ожидаемого результата, позволяющее своевременно и с наименьшими издержками способствовать реализации частноправовых интересов. При этом затраты носят разноплановый характер и могут быть экономическими, организационными, демографическими, временными.

6. Аргументировано, что антикоррупционная экспертиза является одним из важнейших факторов, обеспечивающих эффективность действия механизма формирования частноправовых отношений. В связи с этим, в целях достижения детальной и адресной реализации норм частного права следует проводить антикоррупционную экспертизу нормативных правовых актов, регламентирующих частноправовые отношения по следующим критериям: по субъектному составу и по территориальной принадлежности. По субъектному составу необходимо выделять, помимо государственной, еще и независимую экспертизу, осуществляемую частными экспертными учреждениями. По территориальной

принадлежности антикоррупционную экспертизу следует проводить на федеральном и региональном уровнях.

7. Выявлены оптимальные элементы алгоритма проведения независимой антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов в сфере частного права и их проектов для получения максимально положительного результата от ее применения:

- указание на действующие нормативные правовые положения с целью приведения региональных и местных нормативных правовых актов в соответствие с федеральным антикоррупционным законодательством;

- дача рекомендаций органам местного самоуправления по принятию нормативных правовых актов, регулирующих порядок и механизмы проведения независимой антикоррупционной экспертизы;

- предоставление результата мониторинга эффективности правового регулирования деятельности независимых экспертов, наделенных правом производства антикоррупционной экспертизы в целях предложения вариантов правового регулирования.

8. Обоснована необходимость определения четких границ государственного вмешательства в частноправовые отношения. Для этого необходимо скорректировать действующую систему нормативных актов, позволяющих легально осуществлять такое вмешательство. При этом в качестве главной задачи в данном случае видятся обеспечение законности, правопорядка, а также гарантия наиболее значимых прав и законных интересов участников частноправовых отношений. На данный момент любое вмешательство в частноправовые отношения со стороны государства считается произвольным, так как оно прямо закреплено в законе, следовательно, необходимо исключить какую-либо возможность вторжения в частноправовые отношения, за исключением случаев, когда частноправовые отношения противоречат основным принципам частного права. Также необходимо на законодательном уровне утвердить государство в качестве равноправного субъекта частноправовых

отношений, и ограничить действие его публично-правового иммунитета в системе частного права.

9. Доказано, что судебный прецедент и иная судебная практика являются элементами формирования механизма частноправовых отношений и делается вывод о необходимости признания де-юре за высшими судебными органами нормотворческой функции. Это позволило бы вкупе с нормотворческой деятельностью законодательной и исполнительной власти со временем устранить большинство пробелов в отечественном частном праве и повысить уровень регулирования частноправовых отношений, без которых невозможно движение по пути к построению демократического правового государства.

Теоретическая значимость исследования состоит в том, что оно влияет на общую теорию права, теорию частного права в части формирования научных представлений о частноправовых отношениях. Диссертационное исследование углубляет существующие в науке представления о правоотношениях, представляет ценность для уточнения принципов деления права на частное и публичное. Разработанные автором теоретические положения могут быть использованы в научной и учебно-методической работе, учебном процессе учреждений высшего профессионального образования юридического профиля, при подготовке учебных пособий, методических рекомендаций, проведении лекционных и семинарских занятий по курсам «Теория государства и права», «Основы теории частного права», «Гражданское право», «Актуальные проблемы гражданского права» и ряду иных спецкурсов.

Практическая значимость исследования заключается в том, что выводы и обобщения, сформулированные в работе, могут быть использованы в правотворческой, судебной и иной правоприменительной практике.

Апробация результатов диссертационного исследования.

Теоретические выводы и положения, изложенные в диссертации,

докладывались автором на конференциях, проводимых в 2010-2013 годах в Казанском (Приволжском) федеральном университете, Тамбовском государственном университете имени Г.Р. Державина, Рязанском филиале Московского государственного университета МВД России, отражены в 12 опубликованных статьях, в том числе в четырех изданиях, рецензируемых ВАК.

Материалы диссертации использованы в учебном процессе при проведении практических занятий по учебной дисциплине «Основы теории частного права» со студентами дневного, заочного и вечернего отделений юридического факультета Казанского (Приволжского) федерального университета, представлены в учебно-методическом комплексе по курсу «Основы теории частного права» (составители Д.Н. Горшунов, М.В. Воронин, Т.Г. Окриашвили. – Казань, 2011).

Обсуждение диссертации прошло на заседании кафедры теории и истории государства и права Казанского (Приволжского) федерального университета 19 марта 2013 года.

Структура диссертации. Поставленные перед исследованием цель и задачи определили структуру работы. Диссертация состоит из введения, двух глав, включающих восемь параграфов, заключения, списка нормативных источников и библиографии.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во **введении** обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, характеризуется степень научной разработанности темы, определены объект и предмет исследования, ставятся цель и определяются задачи, а также методологическая основа, определяются теоретическая и эмпирическая база, показана научная новизна исследования, сформулированы основные положения, выносимые на защиту, обосновывается теоретическая и практическая значимость работы,

приводятся данные об апробации результатов диссертационного исследования.

Первая глава **«Частноправовые отношения: понятие, сущность, национальные особенности»** состоит из четырех параграфов.

В первом параграфе **«Методологические и доктринальные аспекты теории частных правоотношений в России»** раскрываются общетеоретические положения правоотношений вообще и частноправовых отношений в частности.

В рамках данного параграфа в первую очередь рассматривается исторический аспект развития доктрины частноправовых отношений в отечественной юриспруденции.

Диссертант приходит к выводу, что проблеме частноправовых отношений до сих пор не уделяется должного внимания не только в рамках теории государства и права, но и в рамках отраслевых наук. В процессе изучения различных подходов к пониманию частноправовых отношений производится анализ научной литературы по гражданскому праву, в связи с тем напрашивается вывод о наличии весьма спорных противоречащих вопросов, касающихся частноправовых отношений. Кроме того, различные вопросы гражданских правоотношений существенно различаются, а взгляды ученых противоречат друг другу даже на уровне учебников. В частности, многие авторы просто-напросто производят смешение понятий «частноправовое отношение» и «правоотношение», в научной и учебной литературе не найдено четкого общетеоретического определения понятия «частноправовые отношения» охватывающего различные области частного права. Автор приходит к выводу, о том, что подобный пробел, препятствует дальнейшему исследованию вопросов, касающихся частноправового регулирования, и, соответственно, развитию частного права в целом. Со всей степенью определенности можно говорить о том, что, эти моменты отрицательно влияют на формирование знаний студентов обучающихся по направлению «юриспруденция».

В качестве решения выявленных проблем автором предлагается использование следующего определения понятия «частноправовое отношение»: это устойчивая во времени и пространстве юридическая (формальная) связь между субъектами права, по поводу объектов частноправовых отношений, существующая на основе норм частного права и согласованных между субъектами частноправовых отношений условий. При этом подчеркивается, что наличие фактических отношений не является обязательным условием для существования формально-юридической связи в правоотношении.

Во втором параграфе **«Зарождение и развитие воззрений представителей русского либерализма XIX века на частноправовые отношения»** автор анализирует влияние воззрений представителей либерализма на частноправовые отношения.

Сложности процесса становления либерализма в России во многом обусловлены особенностями исторического развития страны. В силу ряда причин ведущую роль во всех сферах общественной жизни в нашей стране играло государство, в то время как независимые общественные институты находились в зачаточном состоянии. Вследствие этого тормозилось и развитие частноправовых отношений. В России не успел сложиться слой который в демократических странах относится к среднему классу, а также не сформировалась независимая индивидуалистическая личность, ориентированная на самостоятельное осуществление и защиту принадлежащих ей прав.

Ситуация, которая способствовала бы такому прогрессу, начала формироваться в России во второй половине XIX века, когда были проведены важнейшие реформы, давшие толчок процессам ускоренной модернизации России, но прекратилось такое изменение после событий 1917 года.

Однако за столь короткий период времени успел сформироваться пласт либеральной юридической мысли, который послужил

идеологической основой для теории частного права. В этой связи в работе освещается русская правовая школа второй половины XIX как одной из наиболее заметных явлений в истории русской политико-правовой мысли.

В рамках рассмотрения идей сторонников либерализма, положенных в основу реформ отечественного права, диссертант рассматривает взгляды Б.Н. Чичерина, А.Д. Градовского, П.И. Новгородцева, К.Д. Кавелина о праве и государстве, выделяя в них идеи, положенные в основу развития частноправовых отношений в России.

В заключение к параграфу автор подчеркивает, что идеологический климат России второй половины XIX – начала XX вв. определяло противоборство трех типов социально-политического и правового мышления: радикального, либерального, консервативного. Однако именно либеральные идеи оказали наиболее существенное положительное влияние на развитие России. Подчеркивая значимость частноправовых отношений, роль личности для развития успешного взаимодействия общества и государства русские либералы XIX века предвосхитили основные тенденции развития права в наши дни. В связи с этим необходимо тщательное дальнейшее исследование творческого наследия представителей русской юриспруденции XIX века.

В третьем параграфе **«Сущность и место частноправовых отношений в частноправовом регулировании»** частноправовые отношения рассмотрены сквозь призму сущности правового отношения и права в целом, являющегося важнейшим регулятором общественных отношений.

Подчеркивается, что анализ частноправового регулирования позволяет рассмотреть характер и динамику воздействия норм частного права и предусмотренных ими правовых средств на общественные отношения, вскрыть элементы механизма правового регулирования в их взаимодействии и взаимовлиянии.

Автор указывает, что для российской правовой системы, длительное

время было характерно отрицательное отношение к идее деления права на частное и публичное, считая его искусственным и призванным замаскировать сущность буржуазного строя. Однако осуществляемая с начала 90-х годов прошлого века реформа отечественного законодательства предопределила возврат России к классическим основам правовой системы, базирующейся на разделении права на публичное и частное. В наибольшей степени указанное преобразование затронуло именно частное право и цивилистическую науку, поставив перед учеными-правоведами задачу переосмысления ряда институтов, традиционно связанных с частноправовым регулированием.

Далее диссертант подробно анализирует проблемы сущности права, в том числе частного и публичного права в их взаимодополнении и взаимосвязи, и проецирует полученные выводы на проблемы частноправовых отношений.

В параграфе выделяются и раскрываются основные теории деления права на частное и публичное, выдвигаемые различными исследователями.

Автор подчеркивает, что правопонимание, в рамках которого право не следует отождествлять с законом, в наибольшей степени соответствует природе частноправового регулирования. Именно в частном праве больше возможностей для руководства общими принципами права, а не конкретными нормами закона в тех случаях, когда имеет место пробел в праве.

В заключение параграфа делается вывод о необходимости теоретического и практического решения вопросов, связанных с частноправовым регулированием, так как необоснованное соотношение между методами публичного и частного регулирования негативно отражается на эффективности реализации права, затрудняет правильный выбор средств воздействия на актуальные общественные отношения.

В четвертом параграфе **«Российская национальная идея в области частного права: этапы становления и формирования национальных**

особенностей частноправовых отношений» исследуются вопросы эволюции российской национальной идеи в области частного права.

В данном параграфе анализируется проблема российской национальной идеи применительно к праву, правовым отношениям, частноправовым отношениям.

Автор дискутирует о понятии и сущности российской национальной идеи, а также об истории ее возникновения и основных этапах развития. Отдельно ставится вопрос о формулировке ценностей национальной идеи в сфере частного права.

Диссертантом отмечается, что ценности национальной идеи должны применяться, прежде всего, в договорных отношениях, так как договор – это одна из наиболее древних правовых конструкций, которая служит идеальной формой активности участников гражданского оборота.

В заключение параграфа автор приходит к выводу, о том, что осуществление национальной идеи в области частного права должно базироваться на системе принципов, которые должны быть выражены в законодательных положениях, относящихся к отраслям частного права, а именно: государственная целостность Российской Федерации; равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от его национальности, языка, отношения к религии, принадлежности к социальным группам и общественным объединениям и т.д.; запрещение любых форм ограничения прав в области частного права граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности; юридическое равенство всех субъектов правоотношений в сфере частного права; своевременное и мирное разрешение противоречий и конфликтов.

Вторая глава **«Механизм формирования частноправовых отношений в современной России»** состоит из четырех параграфов.

Первый параграф носит название **«Правовые средства повышения эффективности норм частного права как фактор формирования частноправовых отношений»**.

В данном параграфе, автор обосновывает то, что правовые средства повышения эффективности норм частного права являются фактором формирования частноправовых отношений. Для этого автор рассматривает «эффективность» как философскую категорию, обращаясь к философии, психологии, экономике и другим общественным наукам. Пытаясь разобраться в сущности данного явления, диссертант переносит некоторые законы экономики в сферу правовой науки в целях более глубокого понимания эффективности как правовой категории.

При подготовке диссертационного исследования автором было обнаружено свыше 50 точек зрения на понятие «эффективность».

В рамках данного параграфа выработана авторская дефиниция эффективности частного права, которую предлагается определить как социально-ценное качество частного права, представляющее собой соотношение затрат на осуществление (реализацию) частноправовых норм и ожидаемого результата, позволяющее своевременно и с наименьшими издержками способствовать реализации частноправовых интересов. Автором установлено, что затраты могут носить разноплановый характер и могут быть экономическими, организационными, демографическими, временными. Кроме того, эффективность имеет культурное, воспитательное и иные сопутствующие позитивные проявления.

Второй параграф называется **«Антикоррупционная экспертиза как фактор, обеспечивающий эффективность действия механизма формирования частноправовых отношений»**. В данном параграфе антикоррупционная экспертиза нормативных актов и проектов нормативных актов рассматривается как фактор, обеспечивающий эффективность действия механизма формирования частноправовых отношений.

Автор доказывает, что в целях достижения детальной и адресной реализации норм частного права следует проводить антикоррупционную экспертизу нормативных правовых актов, регламентирующих

частноправовые отношения по следующим критериям: по субъектному составу и по территориальной принадлежности. По субъектному составу необходимо выделять, помимо государственной, еще и независимую экспертизу, осуществляемую частными экспертными учреждениями. По территориальной принадлежности антикоррупционную экспертизу следует проводить на федеральном и региональном уровнях.

По мнению диссертанта, правовое регулирование антикоррупционной экспертизы, несмотря на принятие в 2009 году федерального закона «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов», имеет существенные недостатки.

В рамках рассмотрения проблем антикоррупционной экспертизы действующих нормативных правовых актов, автором приводится пример содержащих возможность для коррупционной деятельности норм Гражданского кодекса Российской Федерации в сфере частноправовых отношений.

Автором предлагаются изменения в различные нормативные правовые акты с целью совершенствования деятельности по проведению антикоррупционной экспертизы.

Выявлены оптимальные элементы алгоритма проведения независимой антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов в сфере частного права и их проектов для получения максимально положительного результата от ее применения, как содержание одного из условий действия механизма формирования частноправовых отношений.

Третий параграф **«Государственный контроль как элемент механизма формирования частноправовых отношений»** посвящен изучению пределов публично-правового вмешательства в частноправовые отношения в рамках осуществления государственного контроля.

В параграфе определяется круг органов, осуществляющих государственный контроль в России на современном этапе и, так или

иначе, имеющих право вмешиваться в частноправовые отношения.

Диссертант выделяет существенную проблему в рамках правового регулирования государственного контроля: отсутствие в России единого правового акта, регламентирующего основные понятия и положения государственного контроля.

Рассмотренные проблемы анализируются автором на примере предпринимательских отношений, которые до сих пор являются объектом весьма активного государственного регулирования.

В заключении параграфа делается вывод о том, что государственный контроль должен иметь четко выраженные границы вмешательства в частноправовые отношения. Для этого автором предлагается скорректировать действующую систему нормативных актов, позволяющих легально осуществлять такое вмешательство. При этом в качестве главной задачи в данном случае видится обеспечение законности, правопорядка, а также гарантия наиболее значимых прав и законных интересов участников частноправовых отношений. Установлено, что в данный момент любое вмешательство в частноправовые отношения со стороны государства считается произвольным, так как оно прямо закреплено в законе, следовательно, необходимо исключить какую-либо возможность вторжения в частноправовые отношения, за исключением случаев, когда частноправовые отношения противоречат основным принципам частного права. Диссертант предлагает на законодательном уровне утвердить государство в качестве равноправного субъекта частноправовых отношений, и ограничить действие его публично-правового иммунитета в системе частного права.

В четвертом параграфе **«Судебный прецедент и судебная практика в механизме формирования частноправовых отношений: зарубежный опыт и национальные традиции»** рассматривается место и роль судебного прецедента в системе источников российского права, в частности, применительно к регулированию частноправовых отношений.

С помощью сравнительно-правового метода научного исследования автор проводит сопоставление места и роли судебного прецедента в странах англосаксонской и романо-германской правовых семей, в том числе и в России.

Анализируя вопросы природы судебного прецедента (понятие, структура и т.п.), диссертант приходит к выводу о том, что правовая природа судебного прецедента весьма неоднозначна. Первостепенное значение имеет то, к какой правовой системе относится конкретное государство. В зависимости от этого можно определить, какое место занимает судебный прецедент в иерархии источников права. Сложность определения места судебного прецедента в системе источников российского частного права, по мнению диссертанта, вызывается тем, что современная российская правовая система еще не до конца сформирована, хотя имеет отличительные черты континентальной правовой семьи с присущей ей главенствующей ролью нормативного правового акта и производным от него акта судебного.

Автор приходит к однозначному выводу, что судебный прецедент, а также иная судебная практика, являются элементами формирования механизма частноправовых отношений, в связи с чем необходимо признание де-юре за высшими судебными органами нормотворческой функции. Это позволило бы вкупе с нормотворческой деятельностью законодательной и исполнительной власти устранить большинство пробелов в отечественном частном праве и повысить уровень регулирования частноправовых отношений, без должной регламентации которых невозможно продолжить движение по пути к построению демократического правового государства.

В заключении автором подведены итоги диссертационного исследования, обобщены основные выводы, сделанные в отдельных параграфах соответствующих глав, излагаются предложения, направленные на совершенствование регулирования частноправовых

отношений.

По теме диссертации автором опубликованы следующие работы:

I. Публикации в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации для публикации по кандидатским и докторским диссертациям:

1. Окриашвили Т.Г. Сущность права в частноправовом регулировании / Т.Г. Окриашвили // Право и государство: теория и практика. – 2013. – № 1. – С. 19–23. (0,2 п.л.).

2. Окриашвили Т.Г. Зарождение и развитие воззрений представителей русского либерализма XIX в. на частноправовые отношения / Т.Г. Окриашвили // Аграрное и земельное право. – 2012. – № 12. – С. 67–78. (0,5 п.л.).

3. Окриашвили Т.Г. Право суда на уменьшение договорной неустойки как проявление государственного вмешательства в частноправовые отношения / Т.Г. Окриашвили // «Черные дыры» в российском законодательстве. – 2013. – № 2. – С. 153–155. (0,25 п.л.).

4. Окриашвили Т.Г. Частноправовые отношения: общая характеристика и основные элементы механизма формирования / Т.Г. Окриашвили // Пробелы в российском законодательстве. – 2013. – № 3. – С. 65–67. (0,3 п.л.).

II. Статьи, опубликованные в иных изданиях:

5. Окриашвили Т.Г. Правовое поощрение, как основное звено поощрительной политики России / Т.Г. Окриашвили // Поощрительная правовая политика: монография / под ред. А.В. Малько, Р.В. Пузикова; [А.В. Малько]; Российская академия наук, Саратовский филиал института государства и права; Тамбовский государственный университет им.

Г.Р. Державина; Научно-образовательный центр правовой политики субъектов Российской Федерации; РПА Минюста России, Северо-Кавказский (г. Махачкала) филиал. – М.: РПА Минюста России, 2012. – 200 с. – С. 80–96. (1,2 п.л.).

6. Окриашвили Т.Г. Развитие правовой политики в сфере современного частного права / Т.Г. Окриашвили, В.А. Сытюгина // Частноправовые отношения в условиях глобализации: проблемы теории и практики (часть 1): монография / Под ред. Р.В. Пузикова. – LAP LAMBERT Academic Publishing GmbH & Co., Saarbrücken, Germany. 2012. – 472 с. ISBN: 978-3-8484-1486-4. – С. 31–47. (1 п.л.).

7. Окриашвили Т.Г. Правовое регулирование частноправовых отношений, осложненных иностранным элементом: формы и способы / Т.Г. Окриашвили // Частноправовые отношения в условиях глобализации: проблемы теории и практики (часть 1): монография / Под ред. Р.В. Пузикова. – LAP LAMBERT Academic Publishing GmbH & Co., Saarbrücken, Germany. 2012. – 472 с. ISBN: 978-3-8484-1486-4. – С. 262–278. (1 п.л.).

8. Окриашвили Т.Г. Эволюция воззрений представителей русского либерализма 19 века на частноправовые отношения / Т.Г. Окриашвили, Е.Н. Жидкова // Частноправовые отношения в условиях глобализации: проблемы теории и практики (часть 1): монография / Под ред. Р.В. Пузикова. – LAP LAMBERT Academic Publishing GmbH & Co., Saarbrücken, Germany. 2012. – 472 с. ISBN: 978-3-8484-1486-4. – С. 325–342. (1 п.л.).

9. Окриашвили Т.Г. Судебный прецедент и судебная практика в системе источников права / Т.Г. Окриашвили // Частноправовые отношения в условиях глобализации: проблемы теории и практики (часть 2): монография / Под ред. Р.В. Пузикова. – LAP LAMBERT Academic Publishing GmbH & Co., Saarbrücken, Germany. 2012. – 539 с. ISBN: 978-3-8484-4623-0. – 539 с. – С. 17–34. (1 п.л.).

III. Материалы конференций и «круглых столов»:

10. Окриашвили Т.Г. Соотношение юридической ответственности и санкции в частном праве / Т.Г. Окриашвили / Малько А.В., Липинский Д.А. Правовая политика в сфере юридической ответственности и наказаний в современной России (Обзор «круглого стола» журналов «Государство и право», «Правовая политика и правовая жизнь», «Вектор науки ТГУ. Серия «Юридические науки» // Государство и право. – 2013. – № 3. – С. 111. (0,2 п.л.).

11. Окриашвили Т.Г. Современный подход юридической доктрины к преподаванию гражданского права / Т.Г. Окриашвили // Источники частного и публичного права: сб. науч. тр. по мат-лам Междунар. Науч.-практ. конф. 18 февраля 2011 г. / Отв. ред. Р.В. Пузиков; М-во обр. и науки РФ [и др.]. Тамбов : Изд-во ТРОО «Бизнес-Наука-Общество», 2011. – 186 с. – С. 79–85. (0,5 п.л.).

12. Окриашвили Т.Г. Взаимодействие юридической доктрины и правовой политики / Т.Г. Окриашвили // Конституционное развитие России: проблемы теории и практики: сборник материалов научно-практической конференции, г. Рязань, 09 декабря 2011 г. / Под науч. ред. А.С. Ханахмедова; Рязанский филиал Московского университета МВД России. Рязань, 2012. – 193 с. – С. 91–95. (0,4 п.л.).